

María Micaela Gomiz
Juan Manuel Salgado



**Convenio 169 de la O.I.T.
sobre Pueblos Indígenas**

Su aplicación en el derecho interno argentino

Biblioteca de la Corte Suprema	
Nº de Orden	125551
Ubicación	F5529



Observatorio de Derechos Humanos de Pueblos Indígenas

INDICE

Prólogo a la Segunda Edición	5
Prólogo a la Primera Edición	9
Advertencias Preliminares	13
Prefacio a la Primera Edición	17
Introducción	21
El cambio de paradigma jurídico: un derecho descolonizador	23
La operatividad de los tratados de derechos humanos en nuestro derecho interno	26
Las relaciones entre los pueblos indígenas y el derecho internacional	28
La Declaración de las Naciones Unidas y el principio de libre determinación de los pueblos	31
La interpretación del Convenio 169	35
El preámbulo	39
La autonomía indígena	45
El preámbulo y la Declaración	47
Parte I. Política General	49
Definición. Artículo 1	51
El problema de la definición	52
Pueblos indígenas y tribales	53
Pueblos tribales:	54

Pueblos indígenas:	55
Indígenas y minorías	57
El criterio de autoidentificación	59
Indígenas urbanos	63
El concepto "pueblos"	64
Los pueblos indígenas argentinos	66
Lineamientos generales. Artículo 2	69
La nueva orientación	70
Las obligaciones generales de los estados	71
Derechos humanos. Artículo 3	77
Los derechos colectivos	79
Mecanismos especiales de la ONU sobre pueblos indígenas	80
Los pueblos indígenas y los principales instrumentos de derechos humanos	82
Convención Para la Prevención y la Sanción del Delito de Genocidio	82
Convención Americana sobre Derechos Humanos	84
Protocolo adicional a la Convención Americana sobre Derechos Humanos en materia de Derechos Económicos, Sociales y Culturales, "Protocolo de San Salvador".	86
Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales	87
Convención Internacional sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación Racial	90
Convención sobre los Derechos del Niño	91
Declaración de la Conferencia Mundial contra el Racismo, la Discriminación Racial, la Xenofobia y las Formas Conexas de Intolerancia,	93
Declaración sobre los Derechos de las Personas Pertenecientes a Minorías Nacionales o Étnicas, Religiosas o Lingüísticas	93
Otros instrumentos	94
La mujer indígena	94
Garantía de derechos y prohibición del uso de la fuerza	96
Cláusula de salvaguardia. Artículo 4	99
Medidas especiales de salvaguardia	100
Derecho de veto	104
Ausencia de discriminación	105
Reconocimiento cultural e institucional. Artículo 5	107
Reconocimiento cultural	108
La índole de los problemas	109
Reconocimiento de las instituciones indígenas	110
El reconocimiento de la institucionalidad indígena en el derecho interno	

argentino	111
Las competencias provinciales en materia de personería de las comunidades indígenas	115
Las nuevas condiciones de vida y de trabajo	116
Participación, consulta y consentimiento. Artículo 6	117
Acción gubernamental, participación y consulta	118
Derecho de consulta	121
El consentimiento libre, previo e informado	129
Participación permanente	131
Derecho al desarrollo institucional	133
Libre determinación, desarrollo y medio ambiente. Artículo 7	135
Libre determinación	137
Desarrollo autónomo	140
Prioridades de los planes de desarrollo	142
Impacto cultural y ambiental	143
Derecho al ambiente sano	143
Derecho indígena. Artículo 8	145
Los dos derechos	146
Un lugar para el derecho indígena	147
Debida consideración del derecho indígena	148
La prueba de las costumbres o el derecho consuetudinario en los procedimientos judiciales o administrativos	150
La autonomía jurídica	153
Derechos ciudadanos	156
Costumbres indígenas y derecho penal. Artículo 9	157
Las sanciones y la composición comunitarias	158
Conflictos entre el derecho indígena y el derecho estatal	161
Tener en cuenta las costumbres	162
Sanciones penales. Artículo 10	165
Ejecución penal	165
Servicios personales. Artículo 11	169
Prohibición de esclavitud y servidumbre	169
Trabajos comunales	171
Protección judicial. Artículo 12	173
Recurso judicial efectivo y justicias provinciales	174

Legitimación colectiva	177
Garantías	179
Parte II. Tierras	181
Derechos colectivos y territorio. Artículo 13	183
Los pueblos indígenas y su relación con las tierras y territorios	185
Tierras, territorios y recursos	188
Propiedad y posesión. Artículo 14	193
El derecho público de los pueblos indígenas a la propiedad y posesión de las tierras	194
La Comisión y la Corte Interamericanas de Derechos Humanos y la propiedad indígena	198
Posesión indígena, ocupación tradicional y posesión civil	200
Relevamiento, determinación y demarcación. La ley 26.160	205
Garantías	208
Solución de reivindicaciones	209
Recursos. Artículo 15	211
Los derechos de los pueblos indígenas a sus recursos naturales	212
Recursos esenciales	216
Derecho a la consulta	218
Derecho a la participación y a la indemnización	222
Jurisprudencia	224
Traslados. Artículo 16	229
Prohibición de desalojos	231
Circunstancias excepcionales	232
Consentimiento libre e informado	233
Procedimiento contencioso	234
Derecho a retornar	234
Indemnizaciones	236
Transmisión de la propiedad. Artículo 17	237
Transmisión de derechos	238
Capacidad de enajenación	239
Protección frente a abusos	240
Despojos. Artículo 18	243

Sanciones por intrusión	243
Programas agrarios. Artículo 19	247
No discriminación	247
Tierras adicionales	248
Parte III. Contratación y Condiciones de Empleo	251
Especial protección laboral. Artículo 20	253
El trabajo en relación de dependencia	254
Medidas especiales	256
Discriminación de hecho	257
Garantías especiales	259
Adecuada inspección del trabajo	260
El trabajo infantil	261
Parte IV. Formación Profesional, Artesanía e Industrias Rurales	263
Críticas al título	263
No discriminación. Artículo 21	265
Tratamiento igualitario	265
Programas de formación. Artículo 22	269
Formación profesional adecuada	270
Programas especiales	271
Economía tradicional y cultura. Artículo 23	273
Actividades tradicionales	274
Asistencia técnica y financiera	276
Parte V. Seguridad Social y Salud	279
Seguridad social. Artículo 24	281
Extensión progresiva sin discriminación	281
Principio de progresividad de los derechos económicos, sociales y culturales ..	283
Salud. Artículo 25	285
Derecho a la salud	287

Participación y autogestión	290
Métodos, prácticas y medicamentos propios	291
Organización comunitaria	292

✓ **Parte VI. Educación y Medios de Comunicación** 293

La educación intercultural	293
----------------------------------	-----

✓ **Derecho a la educación. Artículo 26** 297

El derecho de los pueblos indígenas a la educación	298
--	-----

✓ **Autonomía educativa. Artículo 27** 303

Objetivos	304
-----------------	-----

Gestión educativa autónoma	305
----------------------------------	-----

El estudio del Mecanismo de Expertos	306
--	-----

✓ **Educación bilingüe. Artículo 28** 309

Educación en lengua materna	310
-----------------------------------	-----

Dominio de la lengua oficial	311
------------------------------------	-----

Medidas especiales de protección del idioma	312
---	-----

✓ **Conocimientos generales. Artículo 29** 313

Conocimientos generales	313
-------------------------------	-----

✓ **Información sobre los derechos. Artículo 30** 315

Información sobre los derechos	315
--------------------------------------	-----

✓ **Educación e información interculturales Artículo 31** 317

Eliminación de prejuicios	318
---------------------------------	-----

Interculturalidad en el sistema educativo	320
---	-----

Derecho de rectificación o respuesta	322
--	-----

✓ **Parte VII. Contactos y Cooperación a Través de las Fronteras** 323

✓ **Organización, circulación y contactos transfronterizos. Artículo 32** 325

Derecho a la unidad transfronteriza	325
---	-----

✓ **Parte VIII. Administración** 327

✓ **Acción administrativa y participación. Artículo 33** 329

Organismo responsable y programas gubernamentales	330
---	-----

Participación	333
---------------------	-----

El Instituto Nacional de Asuntos Indígenas (I.N.A.I.) y los organismos pro- vinciales	333
--	-----

✓ **Parte IX. Disposiciones Generales** 337

✓ **Interpretación adaptada a las condiciones locales. Artículo 34** 339

Flexibilidad	340
--------------------	-----

El principio del "efecto útil"	341
--------------------------------------	-----

✓ **Fuentes. Artículo 35** 343

El principio de la norma más favorable	344
--	-----

Otras normas protectoras de los derechos de los pueblos indígenas	345
---	-----

✓ **Parte X. Disposiciones Finales** 347

✓ **Revisión del Convenio 107. Artículo 36** 349

✓ **Ratificaciones. Artículo 37** 351

✓ **Obligatoriedad y entrada en vigencia. Artículo 38** 353

Vigencia temporal	353
-------------------------	-----

Obligaciones de los estados	355
-----------------------------------	-----

El control internacional del cumplimiento por la O.I.T.	355
--	-----

Los mecanismos de control en el sistema Interamericano y su utilización .	357
---	-----

Los mecanismos de control en el sistema de las Naciones Unidas y sus posi- bilidades prácticas	361
---	-----

Examen Periódico Universal- EPU	365
---------------------------------------	-----

✓ **Denuncia. Artículo 39** 367

✓ **Notificaciones. Artículo 40** 367

✓ **Registro. Artículo 41** 368

✓ **Necesidad de revisión. Artículo 42** 368

✓	Consecuencias de la revisión. Artículo 43	368
✓	Idiomas. Artículo 44	369
	Apéndice	371
	Convenio 169 de la Organización Internacional del Trabajo sobre pueblos indígenas y tribales	371
	Declaración de las Naciones Unidas sobre los derechos de los pueblos indígenas	385
	Bibliografía	395